

К ВОПРОСУ О СОДЕРЖАНИИ ПОНЯТИЯ "ИНВЕСТИЦИИ" В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

ЦЕГЕЛЬНИК Ольга Владимировна
Преподаватель кафедры общеправовых
и гражданско-правовых дисциплин учреждения
образования "Юридический колледж
Белорусского государственного университета"

Материал подготовлен с использованием
правовых актов по состоянию
на 6 февраля 2006 г.

Республика Беларусь, как и многие другие государства постсоветского пространства, остро нуждается в инвестициях как национальных, так и иностранных, для модернизации производства и укрепления экономики. В процессе их привлечения, вложения и функционирования инвестиционное законодательство, наряду с иными отраслями, имеет важное значение. Именно оно должно создавать условия для эффективного использования инвестиций субъектами инвестиционной деятельности, государством-реципиентом, предусматривать стабильный правовой режим, необходимые льготы и гарантии.

Понятие "инвестиции" является ключевым в инвестиционном законодательстве, для определения наличия или отсутствия инвестиционных правоотношений и инвестиционных споров, правильного их разрешения. Содержание легального определения "инвестиции" оказывает непосредственное влияние на развитие экономики любого государства, отражает ее тенденции. Каждое государство в зависимости от своих целей и приоритетов по-своему определяет инвестиции в законодательстве и устанавливает соответствующее правовое регулирование. В связи с чем, на сегодняшний день не выработано единого, общепринятого, в юридическом смысле, понятия "инвестиции" ни в литературе, ни в законодательстве различных государств.

Целью настоящей статьи является раскрыть содержание понятия "инвестиции" в законодательстве Республики Беларусь и выработать предложения по его усовершенствованию.

Легальное определение понятия "инвестиции" закреплено в [статье 1](#) Инвестиционного кодекса Республики Беларусь от 22 июня 2001 г. N 37-3 (далее по тексту сокращенно - ИК Республики Беларусь), в соответствии с которой под инвестициями понимается "любое имущество, включая денежные средства, ценные бумаги, оборудование и результаты интеллектуальной деятельности, принадлежащие инвестору на праве собственности или ином вещном праве, и имущественные права, вкладываемые инвестором в объекты инвестиционной деятельности в целях получения прибыли (дохода) и (или) достижения иного значимого результата" [<1>](#):

[<1>](#) Нац. реестр правовых актов Респ. Беларусь. 2001. N 62. 2/780; 2004. N 126.

В отличие от ранее действовавшего белорусского инвестиционного законодательства ([Закона](#) Республики Беларусь от 29 мая 1991 г. N 824-XII "Об инвестиционной деятельности в Республике Беларусь" <2>; [Закона](#) Республики Беларусь от 14 ноября 1991 г. N 1242-XII "Об иностранных инвестициях на территории Республики Беларусь" <3>) в ИК Республики Беларусь содержится только определение понятия "инвестиции" и отсутствует легальное определение понятия "иностранные инвестиции", хотя [Раздел IV](#) "Деятельность иностранных инвесторов и коммерческих организаций с иностранными инвестициями на территории Республики Беларусь" законодатель использует термин "иностранные инвестиции", при этом, не раскрывая его содержания. Это свидетельствует о том, что с принятием названного [кодекса](#) в Республике Беларусь, в целом, произошел переход к общему регулированию инвестиций, включая национальные и иностранные.

<2> Ведомости Верховн. Совета Респ. Беларусь. 1991. N 22. Ст. 300; 1992. N 16. Ст. 263; 1994. N 11. Ст. 149.

<3> Ведомости Верховн. Совета Респ. Беларусь. 1991. N 35. Ст. 625; 1993. N 22. Ст. 280; Ведомости Нац. собрания Респ. Беларусь. 1998. N 3. Ст. 16.

Если обратиться к вопросу об определении понятия "инвестиции" в юридическом смысле, то, как указывалось выше, в литературе, отсутствует какое-либо общепринятое определение "инвестиции" <4>. Указанное понятие является ключевой экономической категорией, в отношении определения содержания которой среди ученых-экономистов различных государств также отсутствует единое мнение <5>. Тем не менее, в последние годы в экономической теории наметилась тенденция к выработке общего (единого) понятия "инвестиции", включающего в себя основные признаки данного явления <6>. Представляется, что без уяснения содержания понятия "инвестиции" в экономическом смысле невозможно проанализировать названное понятие как юридическую категорию <7>, ввиду чего обратимся к содержанию понятия "инвестиции" как к экономическому явлению.

<4> Доклад о мировых инвестициях. 2003. Политика в области ПИИ в целях развития: национальные и международные перспективы. М.: Весь мир, 2004. С. 102.

<5> Вахрин П.И. Инвестиции: Учебник. М.: Издат.-торг. корпорация "Дашков и Ко", 2002. С. 14 - 15.; Инвестиции: Учеб. пособие / Г.П.Подшиваленко, Н.И.Лахметкина, М.В.Макарова и др. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Кнорус, 2004. С. 7 - 10.; Инвестиции: Учеб. / С.В.Валдайцев, П.П.Воробьев и др., под ред. В.В.Ковалева, В.В.Иванова, В.А.Лялина. М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2004. С. 17 - 25; Деева А.И. Инвестиции: Учеб. пособие / А.И.Деева. М.: Экзамен, 2004. С. 9 - 13.; Касаткина Л.П., Романов С.Ю. Инвестиции и инвестиционная деятельность: понятие, сущность, виды // Актуальные проблемы современной науки. 2003. N 1. С. 11 - 12.; Мертенс А.В. Инвестиции: Курс лекций по современной финансовой теории. К.: Киевское инвестиционное агентство, 1997. С. 4.; Орлова Е.Р. Инвестиции: Курс лекций. 2-е изд., доп. и пер. М.: Омега-Л, 2004. С. 6 - 14;

Щитникова И.В. Инвестиции и инвестиционная деятельность: система понятий и категорий // Весн. Беларус. дзярж. эканам. ун-та. 2002. N 5. С. 96.

<6> Касаткина Л.П., Романов С.Ю. Инвестиции и инвестиционная деятельность: понятие, сущность, виды. С. 12.

<7> Мороз С.П. Теоретические проблемы инвестиционного права. Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. Алматы, 2005. С. 29.

Инвестиции - это слово иностранного происхождения: от лат. "in-vestire" - "одевать" <8>, нем. Investitionen <9>, англ. "investment, investments" <10> в широком смысле трактуется как "вложения в будущее <11>"; "любые имеющиеся средства, обремененные, призванные служить удовлетворению будущих потребностей, для чего они отвлекаются от текущего использования и вкладываются в определенное дело, приносящее выгоду" <12>; "капитальные вложения" <13>; "долгосрочное вложение капитала в какие-либо предприятия с целью получения прибыли" <14>; "долгосрочные вложения частного или государственного капитала в различные сферы экономики как на национальном, так и на международном уровне с целью получения прибыли" <15>, "вложение капитала в какое-либо дело путем приобретения ценных бумаг или непосредственно предприятия (предприятий) с целью получения дополнительной прибыли или оказания влияния на дела предприятия, компании" <16>.

<8> Дворецкий И.Х. Латинско-русский словарь. Около 50000 слов. М.: Рус. яз., 1976. С. 553.

<9> Рымашевская Э.Л. Немецко-русский и русско-немецкий словарь (краткий). 3-е изд., стереотип. М.: Рус. яз., 1993. С. 216.

<10> Англо-русский полный юридический словарь. 35 тысяч слов и устойчивых словосочетаний. Состав. А.С.Мамулян. Первое изд. М.: Рэббит, 1993. С. 207.

<11> Маренков Н.Л. Инвестиции для студентов вузов. Серия "Шпаргалки". Ростов н/Д: Феникс, 2004. С. 3.

<12> Маренков Н.Л. Инвестиции для студентов вузов. Серия "Шпаргалки". Ростов н/Д: Феникс, 2004. С. 3.

<13> Большой экономический словарь / Под ред. А.Н.Азрилияна. М.: Фонд "Правовая культура", 1994. С. 156.

<14> Банковская энциклопедия. Под ред. Лукаш С.И. и Малютиной Л.А. Днепропетровск, 1994. С. 82.

<15> Кураков Л.П., Кураков В.Л. Большой толковый словарь экономических и юридических терминов. М.: ВУЗ и школа, 2001. С. 228.

<16> Словарь современных правовых и экономических терминов / В.Н.Шимов, А.Н.Тур, Н.В.Стах и др.: Под ред. В.Н.Шимова и В.С.Каменкова. Мн.: Тэхналогія, 1999. С. 124.

По поводу использования названного термина до начала 90-х годов XX века в экономической литературе у авторов нет единой позиции: одна группа авторов указывает, что "в рамках централизованной плановой экономики он не использовался, а речь всегда шла о капитальных вложениях", но затем отмечает, что инвестиции отождествлялись с капитальными вложениями <17>, другая - отмечает, что он использовался как аналог понятия "капитальные вложения", а

применительно к централизованной плановой системе - "валовые капитальные вложения", под которыми понимались все затраты на воспроизводство основных и оборотных фондов <18>, согласно позиции третьей группы - в отечественной литературе советского периода "инвестиции не только отождествлялись с капитальными вложениями, но и подчеркивался долгосрочный характер этих вложений" <19>. При этом капитальные вложения рассматривались как совокупность затрат на воспроизводство основных фондов, включая затраты на их ремонт <20>.

<17> Инвестиции: Учеб. пособие / Г.П.Подшиваленко, Н.И.Лахметкина, М.В.Макарова и др. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Кнорус, 2004. С. 7.

<18> Деева А.И. Указ. соч. С. 9.

<19> Инвестиции: Учеб. / С.В.Валдайцев, П.П.Воробьев и др., под ред. В.В.Ковалева, В.В.Иванова, В.А.Лялина. М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2004. С. 17.

<20> Орлова Е.Р. Указ. соч. С. 6.

В свою очередь, указанная специфика понимания инвестиций нашла свое отражение в правовом регулировании инвестиционных отношений рассматриваемого периода. Как справедливо отмечают Н.Г.Доронина, Н.Г.Семилютина, "в качестве правовой формы решения задачи, связанной с мобилизацией и привлечением материальных ресурсов для развития производства (основных фондов), в условиях так называемого социалистического уклада экономики использовался договор подряда на капитальное строительство <21>".

<21> Доронина Н.Г., Семилютина Н.Г. Государство и регулирование инвестиций. М.: ООО "Городец-издат", 2003. С. 33.

По мере перехода к рыночной экономике и с развитием финансовых институтов содержание понятия "инвестиции" претерпело изменения, вернее, на наш взгляд, оно стало больше соответствовать традиционному его пониманию как "потоку вложений средств, с определенной целью отвлеченных от непосредственного потребления" <22>. В связи с чем, инвестиции рассматриваются как более "широкое понятие, чем капитальные вложения, которое включает кроме вложений в воспроизводство основных фондов (т.е. капитальных вложений. - прим. автора) вложения в оборотные активы, различные финансовые активы, в отдельные виды нематериальных активов" <23>. Указанные изменения в понимании инвестиций нашли свое отражение в законодательстве как Республики Беларусь (Закон Республики Беларусь от 29 мая 1991 г. N 824-XII "Об инвестиционной деятельности в Республике Беларусь" ст. 1; Закон Республики Беларусь от 14 ноября 1991 г. N 1242-XII "Об иностранных инвестициях на территории Республики Беларусь" ст. 1; ИК Республики Беларусь), так и других государств постсоветского пространства, в частности - Российской Федерации (Закон РСФСР от 26 июня 1991 г. N 1488-1 "Об инвестиционной деятельности в РСФСР" ст. 1 <24>; Закон РСФСР от 4 июля 1991 г. N 1545-1 "Об иностранных инвестициях в РСФСР" ст. 1 <25>; Федеральный закон от 25 февраля 1999 г. N 39-ФЗ "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений" ст. 1 <26>).

<22> Орлова Е.Р. Указ. соч. С. 6.

<23> Орлова Е.Р. Указ. соч. С. 6.; Деева А.И. Указ. соч. С. 9.

<24> Бюлл. нормативных актов. 1992. N 2-3; Собр. законодательства Рос. Федерации. 1995. N 26. Ст. 2397; 2003. N 2. Ст. 167.

<25> Ведомости СНД и ВС РСФСР. 18.07.1991. N 29. Ст. 1008; Рос. газ. 1994. 14 янв.; 1994. 19 янв.; Собр. законодательства Рос. Федерации. 1995. N 26. Ст. 2397; 1997. N 47. Ст. 5341; 1999. N 7. Ст. 879.

<26> Собр. законодательства Рос. Федерации. 1999. N 9. Ст. 1096; 2000. N 2. Ст. 143; 2004. N 35. Ст. 3607.

В соответствии со [ст. 1](#) утратившего силу Закона Республики Беларусь от 29 мая 1991 г. N 824-XII "Об инвестиционной деятельности в Республике Беларусь" инвестициями являются финансовые, материальные ресурсы и другие имущественные и интеллектуальные ценности, вкладываемые в объекты предпринимательской и других видов деятельности, в результате которой образуется прибыль (доход) или достигается социальный эффект [<27>](#). Как видно из определений, понятие является широким по содержанию.

<27> Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1991. N 22. Ст. 300; 1992. N 16. Ст. 263; 1994. N 11. Ст. 149.

Федеральный закон "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений" от 25 февраля 1999 г. N 39-ФЗ содержит определение инвестиций и капитальных вложений как вида инвестиций. Согласно ст. 1 названного Закона инвестиции - денежные средства, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, иные права, имеющие денежную оценку, вкладываемые в объекты предпринимательской и (или) иной деятельности в целях получения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта [<28>](#).

<28> Собр. законодательства Рос. Федерации. 1999. N 9. Ст. 1096; 2000. N 2. Ст. 143; 2004. N 35. Ст. 3607.

Анализируя приведенные определения инвестиций с определением, содержащимся в [статье 1](#) "Инвестиции" ИК Республики Беларусь, следует отметить, что, по содержанию, оно является широким и включает в себя определение инвестиций, осуществляемых как в форме капитальных вложений, так и в иных формах (например, путем заключения договора банковского вклада (депозита)), и, фактически, совпадает с определением инвестиций, зафиксированным в указанном выше Федеральном законе от 25 февраля 1999 г. N 39-ФЗ "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений". В связи с чем, следует согласиться с мнением Л.П.Касаткиной и С.Ю.Романова по поводу того, что "данное определение, определяя максимально точно термин, не показывает полностью сущность инвестиций, ее характер и широту: вкладываемые каким образом денежные средства считать инвестициями, а какие нет" [<29>](#).

<29> Касаткина Л.П., Романов С.Ю. Указ. соч. С. 12; Доронина Н.Г., Семилютина Н.Г. Указ. соч. С. 37.

В связи с чем, в более поздней экономической литературе (начиная с 2002 года) появились определения инвестиций, на которых следует остановиться более подробно:

1) целенаправленное вложение на определенный срок капитала во всех его формах в различные объекты (инструменты) для достижения индивидуальных целей инвесторов <30>;

<30> Инвестиции: Учеб. / С.В.Валдайцев, П.П.Воробьев и др., под ред. В.В.Ковалева, В.В.Иванова, В.А.Лялина. М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2004. С. 22.

2) совокупность затрат, реализуемых в форме целенаправленного вложения капитала на определенный срок в различные отрасли и сферы экономики, в объекты предпринимательской и других видов деятельности для получения прибыли (дохода) и достижения как индивидуальных целей инвесторов, так и положительного социального эффекта <31>;

<31> Инвестиции: Учебное пособие / Г.П.Подшиваленко, Н.И.Лахметкина, М.В.Макарова и др. 2-е изд., перераб. и доп. М.: КНОРУС, 2004. С. 7.

3) любые активы (денежные средства, ценные бумаги и др.), вкладываемые хозяйствующим субъектом в объекты предпринимательской деятельности в целях получения прибыли или достижения иного полезного эффекта, в расчете на долгосрочную, в противовес альтернативной краткосрочной, перспективу <32>.

<32> Касаткина Л.П., Романов С.Ю. Указ. соч. С. 12.

По сути, инвестиции - это имущество в широком его понимании <33>, и отношения по передаче, вложению, использованию инвестиций в процессе осуществления той или иной деятельности, будут являться имущественными, товарно-денежными, стоимостными, т.е. гражданско-правовыми. Но, тем не менее, "такое имущество" имеет свою специфику, что обуславливает его отдельное инвестиционное регулирование и даже название.

<33> Гражданское право: Учеб. В 2 ч. Ч. 1 / Под общ. ред. проф. В.Ф.Чигира. Мн.: Амалфея, 2000. С. 404.

Специфика, на наш взгляд, проявляется в том, что имущество, именуемое инвестициями:

1) всегда кому-то принадлежит на вещном или ином праве.

2) отвлекается от целей удовлетворения текущих потребностей, которые удовлетворяются за счет иных средств, также, именуемых имуществом.

3) вкладывается в определенные объекты, создание, использование которых позволит получить прибыль и (или) достичь иной значимый эффект (результат), как правило, в будущем.

4) названные цели инвестиций могут быть как предпринимательскими, коммерческими - цель - получение прибыли, так и некоммерческими - цель - достижение иного значимого результата (эффекта).

5) имущество служит, в первую очередь, удовлетворению интереса того лица, которому оно принадлежит. Интерес этот является не любым, а соотносится с целью получения прибыли и (или) достижения иного значимого эффекта (результата) для лица, вкладывающего инвестиции.

6) данное имущество в процессе вложения в определенные объекты часто связано с риском его утраты или утраты прибыли.

Указанные признаки можно считать общими для понятия "инвестиции", применимыми к отдельным видам инвестиций. На наш взгляд, инвестиции являются особым объектом гражданских прав, по поводу которых возникают соответствующие правоотношения, именуемые инвестиционными, являющиеся, в большей своей массе, по сути, гражданско-правовыми <34>.

<34> Мороз С. П. Указ соч. С. 11.

При анализе легального определения инвестиций, зафиксированного в [ст. 1](#) ИК Республики Беларусь, возникает следующая проблема. Любое имущество используется лицом для достижения им определенных целей, которые могут совпадать с целями инвестиций (получение прибыли (дохода) и (или) достижение иного значимого результата), особенно учитывая такую широкую трактовку последних как "достижение иного значимого результата (эффекта)". Получается, что деньги, потраченные на покупку продуктов питания на обед, также будут являться инвестициями, что формально подтверждает определение инвестиций, зафиксированное в [ст. 1](#) ИК Республики Беларусь. В чем же тогда основное отличие названного имущества (денежных средств, потраченных на приобретение продуктов питания) от инвестиций?

Существующее в законодательстве Республики Беларусь определение инвестиций не позволяет ответить достаточно полно на этот вопрос. При ответе на поставленный вопрос необходимо анализировать вышеизложенные признаки для отнесения того или иного имущества к инвестициям. И одним из основных здесь будет второй признак, определяющий инвестиции как имущество, отвлеченное от целей удовлетворения текущих потребностей, которые удовлетворяются за счет иных средств, также, именуемых имуществом <35>. Этот признак наиболее полно отражает природу, название инвестиций. Согласно Мертенсу А.В., "инвестиции - это обмен определенной сегодняшней стоимости на, возможно, неопределенную, будущую стоимость" <36>. К сожалению, указанный признак (инвестиции, как имущество, отвлеченное от целей удовлетворения текущих потребностей, которые удовлетворяются за счет иных средств, также, именуемых имуществом, или как "направленность на создание материальных или духовных благ, а не на личное потребление" <37>) отсутствует в законодательном определении инвестиций в Республике Беларусь. На наш взгляд, государство, предусматривая [главой 3](#) ИК Республики Беларусь гарантии инвестициям, должно предоставлять их именно инвестициям, а не любому имуществу, чему будет способствовать включение названного признака в легальное определение инвестиций. Это также позволит определять наличие или отсутствие инвестиционных отношений, характер возникающих споров (инвестиционные или иные), правильно квалифицировать

договорные отношения, внесет ясность в правовое регулирование инвестиционной деятельности.

<35> С.П. Мороз также отмечает этот признак (см. Мороз С.П. Указ. соч. С. 30).

<36> Мертенс А.В. Указ. соч. С. 4.

<37> Мороз С.П. Указ. соч. С. 30.

На практике данный признак проявляется в том, что момент вложения инвестиций и момент получения прибыли (достижения иного значимого результата) не совпадают и разделены между собой определенным, достаточно длительным промежутком времени (не менее месяца). С.П.Мороз в число отличительных признаков инвестиций относит "их долгосрочность в том смысле, что они не могут носить разовый характер, хотя могут быть непродолжительными в традиционном или обыденном понимании" <38>. Ученые-экономисты также в число признаков инвестиций включают наличие срока вложения инвестиций и отмечают, что этот срок всегда индивидуален и определить его заранее неправомерно <39>.

<38> Там же.

<39> Инвестиции: Учеб. / С.В.Валдайцев, П.П.Воробьев и др., под ред. В.В.Ковалева, В.В.Иванова, В.А.Лялина. М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2004. С. 22.; Инвестиции: Учеб. пособие / Г.П.Подшиваленко, Н.И.Лахметкина, М.В.Макарова и др. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Кнорус, 2004. С. 8. Кроме того, при классификации инвестиций на виды в литературе используются такие критерии как период инвестирования, период осуществления инвестиций (т.е. срок вложения инвестиций) и соответственно рассматривают долгосрочные, среднесрочные, краткосрочные инвестиции.

На основании вышеизложенного, представляется целесообразным включить указанный признак в определение инвестиций, содержащееся в законодательстве Республики Беларусь, и изложить его в следующей редакции: "любое имущество, включая денежные средства, ценные бумаги, оборудование и результаты интеллектуальной деятельности, принадлежащие инвестору на праве собственности или ином вещном праве, и имущественные права, вкладываемые инвестором на определенный срок в объекты инвестиционной деятельности в целях получения прибыли (дохода) и (или) достижения иного значимого результата".

Если обратиться к анализу трех вышеприведенных определений инвестиций, содержащихся в экономической литературе, наиболее удачным, на наш взгляд, является определение, изложенное авторами учебника: Инвестиции: Учебное пособие / Г.П.Подшиваленко, Н.И.Лахметкина, М.В.Макарова и др., - М.: Кнорус, 2004, - согласно которому, инвестиции представляют собой "совокупность затрат, реализуемых в форме целенаправленного вложения капитала на определенный срок в различные отрасли и сферы экономики, в объекты предпринимательской и других видов деятельности для получения прибыли (дохода) и достижения как индивидуальных целей инвесторов, так и положительного социального эффекта" <40>.

<40> Инвестиции: Учеб. пособие / Г.П.Подшиваленко, Н.И.Лахметкина, М.В.Макарова и др. 2-е изд., перераб. и доп. С. 7.

Под капиталом в литературе понимаются "финансовые, имущественные и интеллектуальные ценности, вкладываемые в производственные ресурсы с целью получения экономической выгоды, состоящей не только из чистой прибыли, но и из улучшения социально-экономических показателей работы организации" <41>. На основании приведенного определения, можно сделать вывод о том, что юридически капитал выступает в виде различных видов имущества (объектов гражданских прав, за исключением нематериальных благ), вкладываемого в производство. Но в состав инвестиций включаются также средства (имущество), вкладываемые в финансовые активы (акции, ценные бумаги, банковские вклады (депозиты)). Поэтому определение инвестиций должно содержать максимально широкий перечень объектов гражданских прав, за исключением нематериальных благ, которые могут выступать в форме инвестиций, при этом также необходимо указать что, этот перечень не является исчерпывающим, в его состав входят объекты, не изъятые из оборота и не ограниченные в обороте <42>. К тому же это будет соответствовать последним тенденциям понимания инвестиций в юридической литературе <43>.

<41> Щитникова И.В. Указ. соч. С. 96.

<42> См.: Вознесенская Н.Н. Иностранные инвестиции: Россия и мировой опыт (Сравнительно-правовой комментарий). М.: Юрид. фирма "Контракт", "Инфра-М", 2001. С. 59. Федеральный Закон от 9 июля 1999 г. N 160-ФЗ "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации" // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1999. N 28. Ст. 3493; 2002. N 12. Ст. 1093; 2002. N 30. Ст. 3034; 2003. N 50. Ст. 4855; 2005. N 30. Ст. 3128.

<43> Мороз С.П. Указ. соч. С. 30.

Применительно к анализу имущества, входящего в состав инвестиций, также представляет интерес следующая формулировка понятия "инвестиции" ("иностранные инвестиции"), предложенная Ведерниковым В.А., под которыми понимается вложение инвестором (иностранным инвестором) принадлежащих ему объектов гражданских прав в виде имущества (в т.ч. денежных средств, паев, акций и др. ценных бумаг, машин, оборудования); исключительных прав на интеллектуальную собственность (в т.ч. технологии, конструкторские разработки, и т.п.) в осуществление предпринимательской и иной экономической деятельности в России" <44>. Как видно из определения в состав инвестиций включаются акции, паи, другие ценные бумаги, которые, по мнению ряда авторов, "представляют собой уже осуществленные инвестиции" <45>. В связи с чем, возникает вопрос о целесообразности включения акций, паев, ценных бумаг в содержание определения инвестиций. На наш взгляд, акции, паи и ценные бумаги будут формами, в лучшем случае, объектами инвестиций (инвестиционной деятельности) и они должны быть указаны в качестве таковых в соответствующих статьях ("Объекты инвестиционной деятельности", "Формы осуществления инвестиционной деятельности") ИК Республики Беларусь. Тем не менее, в некоторых источниках финансовые инвестиции также определяются через договор, например, по мнению

Е.Р. Орловой под ними следует понимать контракты, записанные на бумаге, это обыкновенные акции и облигации <46>.

<44> Ведерников А.В. Иностранные инвестиции в Российской Федерации. Правовые аспекты: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2004. С. 11.

<45> Инвестиции: учеб. / С.В.Валдайцев, П.П.Воробьев и др., под ред. В.В.Ковалева, В.В.Иванова, В.А.Лялина. М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2004. С. 18.

<46> Орлова Е.Р. Указ. соч. С. 91.

Если далее анализировать приведенное выше определение инвестиций (изложенное в книге: Инвестиции: Учебное пособие / Г.П.Подшиваленко, Н.И.Лахметкина, М.В.Макарова и др. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Кнорус, 2004.), то следует обратить внимание на цели инвестирования, которые включают в себя: получение прибыли (дохода) и достижение как индивидуальных целей инвесторов, так и положительного социального эффекта.

Указанная формулировка целей инвестирования обусловлена сущностью инвестиций и их способностью оказывать влияние на развитие субъектов хозяйствования и экономику отдельных государств. В осуществлении инвестиционной деятельности участвует не менее двух субъектов, интересы которых необходимо учитывать в процессе правового регулирования инвестиционных отношений, а именно: инвестор (имеет свои индивидуальные интересы, чаще всего получение прибыли (дохода)), реципиент инвестиций (какое-либо действующее предприятие, его интерес заключается, как правило, в получении инвестиций для расширения, модернизации производства). Государство иногда не принимает непосредственно участие в реализации инвестиций, но независимо от этого оно всегда заинтересовано в развитии экономики, решении вопросов сокращения уровня безработицы и других социальных проблем, что проявляется в содержании инвестиционного законодательства.

В связи с чем, в юридической лексике появилась новая категория "гармония в инвестиционных отношениях". По мнению А.В.Ведерникова, она складывается из совпадения или сочетания интересов, как минимум, трех сторон: инвестора, реципиента и принимающего государства... и отсутствие интереса в предполагаемой инвестиции хотя бы у одной из трех сторон приведет к тому, что инвестиция либо не состоится, либо принесет больше вреда, чем пользы". Поэтому, согласно позиции указанного автора, "цель государственного регулирования инвестиционной деятельности должна заключаться в том, чтобы благоприятствовать расширению гармоничных инвестиционных отношений и не допускать инвестиционных отношений с пороком интересов" <47>. Таким образом инвестиционная деятельность должна обеспечивать интересы всех сторон инвестиционных отношений и не причинять вреда, в первую очередь, экономическому развитию государства, того или иного реципиента инвестиций.

<47> Ведерников В.А. Указ. соч. С. 11.

Кроме того, в экономической литературе в качестве признака инвестиций также называется осуществление вложений лицами (инвесторами), которые имеют собственные цели, не всегда совпадающие с общеэкономической выгодой <48>.

что на наш взгляд, также является обоснованным. В качестве одного из примеров такой цели при инвестировании можно привести, строительство гражданином квартиры по договору долевого участия в строительстве.

<48> Инвестиции: Учеб. / С.В.Валдайцев, П.П.Воробьев и др., под ред. В.В.Ковалева, В.В.Иванова, В.А.Лялина. М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2004. С. 22; Инвестиции: Учеб. пособие / Г.П.Подшиваленко, Н.И.Лахметкина, М.В.Макарова и др. 2-е изд., перераб. и доп. С. 8.

На основании проведенного анализа содержания целей инвестиций представляется возможным включить в определение инвестиций формулировку о цели инвестирования в следующей редакции: "получение прибыли (дохода) и (или) достижение как индивидуальных целей инвесторов, так и положительного социального эффекта, иного значимого результата".

Исходя из вышеизложенного, определение инвестиций, содержащееся в законодательстве Республики Беларусь, на наш взгляд, должно быть сформулировано в следующей редакции: под инвестициями понимаются объекты гражданских прав (за исключением нематериальных благ), включая денежные средства, оборудование и результаты интеллектуальной деятельности, имущественные права, иное имущество, принадлежащие инвестору на праве собственности или ином вещном праве, не ограниченные в обороте и не изъятые из оборота, в соответствии с законодательством Республики Беларусь, вкладываемые инвестором на определенный срок в объекты инвестиционной деятельности в целях получения прибыли (дохода) и (или) достижения как индивидуальных целей инвестора, так и положительного социального эффекта, иного значимого результата".

Существование отдельных видов инвестиций обусловлено целями их вложения, возможностями тех или иных объектов инвестиционной деятельности обеспечить определенный уровень прибыли, иного значимого результата, социального эффекта. Это нашло свое отражение в юридической, экономической литературе, законодательстве зарубежных государств, которое содержит определения иностранных инвестиций, прямых иностранных инвестиций, инвестиций в форме капитальных вложений <49>. На наш взгляд, существование в том или ином государстве нормативно-правовых актов, посвященных регулированию отношений по вложению отдельных видов инвестиций (иностранных, в форме капитальных вложений и др.), обусловлено стремлением законодателя предоставить дополнительные льготы и гарантии, режимы деятельности инвесторам принимающим государством. ИК Республики Беларусь не содержит легального определения какого-либо отдельного вида инвестиций, а лишь использует термин "иностранные инвестиции", ввиду чего обратимся также к исследованию содержания понятия "иностранные инвестиции", содержащемуся в литературе и законодательстве различных государств. Это необходимо осуществить в рамках данной статьи на основании следующего: как было указано выше с принятием ИК Республики Беларусь, в целом, произошел переход к общему регулированию инвестиций, включая национальные и иностранные, т.е. определение инвестиции включает в себя также определение иностранных инвестиций; в юридической литературе, в основном, анализировалось и анализируется понятие "иностранные инвестиции", а не содержание категории

"инвестиции" <50>; при сравнении ст. 1 утратившего силу Закона Республики Беларусь "Об иностранных инвестициях на территории Республики Беларусь", со ст. 1 ИК Республики Беларусь можно отметить, что определения инвестиций и иностранных инвестиций являются, по сути, очень схожими, отличие состоит только в том, что иностранные инвестиции осуществляются на территории Республики Беларусь иностранными инвесторами. В связи с чем, представляется целесообразным рассмотреть признаки понятия "иностранные инвестиции" для определения их необходимости в ИК Республики Беларусь.

<49> Ст. 2 Федерального закона от 9 июля 1999 г. N 160-ФЗ "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации" содержит определение иностранных инвестиций, прямых иностранных инвестиций, а ст. 1 Федерального закона от 25 февраля 1999 г. N 39-ФЗ "Об инвестиционной деятельности, осуществляемой в форме капитальных вложений" - определение капитальных вложений.

<50> Мороз С.П. Указ. соч. С. 29; Вознесенская Н.Н. Указ. соч.; Вознесенская Н.Н. Иностранные инвестиции и смешанные предприятия в странах Африки. М., 1975; Доронина Н.Г., Семилютина Н.Г. Правовое регулирование иностранных инвестиций в России и за рубежом. М.: Финстатинформ, 1993; Богуславский М.М. Иностранные инвестиции: правовое регулирование. М.: БЕК, 1996; Ведерников В.А. Указ. соч.; Силкин В.В. Правовые формы привлечения и защиты прямых иностранных инвестиций по законодательству и международным договорам Российской Федерации. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2001; Силкин В.В. Прямые иностранные инвестиции в России: правовые формы привлечения и защиты. М.: Юристъ, 2003; Шадрина Т.В. Правовое регулирование иностранных инвестиций в Российской Федерации. Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. М., 1999; Попов Е.В. Проблемы развития международного инвестиционного права. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2001; Юсуфин Хассан. Правовое регулирование иностранных инвестиций в Королевстве Марокко. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2002; Овчинников А.А. Правовое регулирование деятельности коммерческих организаций с иностранными инвестициями. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2004; Ким Сон Кук. Правовое регулирование иностранных инвестиций (Опыт Российской Федерации и Республики Корея). Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1998.; Айкянц А.М. Проблемы правового регулирования иностранных инвестиций в Республике Армения. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Ереван, 1998.

В юридической литературе нет общепринятого определения иностранных инвестиций <51>. Н.Н. Вознесенская определяет иностранные инвестиции как "вложения за границей для создания там постоянного предприятия или расширения уже существующего, что влечет определенную степень контроля над его управлением" и характеризует их как прямые, которые отличаются от "портфельных" инвестиций наличием контроля <52>. При этом под прямыми инвестициями принято понимать "инвестиции, при которых вложения капитала в объекты инвестирования осуществляются инвестором самостоятельно без помощи посредников" <53> и "капитальные вложения непосредственно в производстве какой-либо продукции, включающие покупку, создание или расширение фондов предприятия (филиала), а также все другие операции, связанные либо с

установлением (усилением) контроля над компанией, независимо от ее юридической формы, либо с расширением деятельности компании. Инвестиции прямые обеспечивают инвесторам фактический контроль над инвестируемым производством" <54>. Таким образом, характеризуя определение иностранных инвестиций, содержащееся в юридической литературе, можно выделить их признаки:

иностранные инвестиции принадлежат иностранному инвестору на праве собственности или ином вещном праве;

иностранные инвестиции вкладываются непосредственно иностранным инвестором (без каких-либо иных посредников) в предприятие на территории другого государства с целью установления контроля (осуществления управления) над деятельностью предприятия путем использования тех или иных способов <55>.

<51> Вознесенская Н.Н. Иностранные инвестиции: Россия и мировой опыт (Сравнительно-правовой комментарий). М.: Юрид. фирма "Контракт", "Инфра-М", 2001. С. 55.; Трапезников В.А. Международное инвестиционное право - новые подходы российской науки международного права: теория и практика Фархутдинов И.З. Международное инвестиционное право: теория и практика применения. М.: Волтерс Клувер, 2005 // Право и политика. 2005. N 6. С. 149 - 150.

<52> Вознесенская Н.Н. Указ. соч. С. 55.

<53> Инвестиции: Учеб. пособие / Г.П.Подшиваленко, Н.И.Лахметкина, М.В.Макарова и др. 2-е изд., перераб. и доп. С. 41.

<54> Большой экономический словарь / Под ред. А.Н.Азрилияна. М.: Фонд "Правовая культура", 1994. С. 157.

<55> См. также иные признаки иностранных инвестиций: Вознесенская Н.Н. Указ. соч. С. 55; Силкин В.В. Правовые формы привлечения и защиты прямых иностранных инвестиций по законодательству и международным договорам Российской Федерации. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2001. С. 17. Выше приведены самые основные, на наш взгляд, признаки.

Чаще всего, установление контроля достигается путем приобретения контрольного пакета акций зарубежного предприятия (в литературе также называются иные способы или формы иностранных инвестиций <56>). В различных государствах существуют критерии определения прямых инвестиций: по данным ООН установление контроля достигается путем приобретения не менее 25% акций предприятия, МВФ - 30%, в США - не менее 10%, страны ЕС - 20 - 25%, Российская Федерация - 10%, Канада - 50% <57>. Кроме того, в справочной литературе встречается термин "инвестиции неконтролирующие", под которыми понимается владение менее чем 50% акций другой компании, имеющих голос; инвестиции неконтролирующие включают в себя невливающие инвестиции (менее 20% акций) и влияющие, но не контролируемые (т.е. свыше 20% - примечание автора <58>), а контролирующими (англ. controlling investments) являются инвестиции, обеспечивающие владение более чем 50% голосующих акций другой компании <59>.

<56> См.: ст. 2 Федерального Закона "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации" (через лизинг); Инвестиции: Учеб. пособие / Г.П.Подшиваленко, Н.И.Лахметкина, М.В.Макарова и др. 2-е изд., перераб. и доп.

С. 39.

<57> Инвестиции: Учеб. пособие / Г.П.Подшиваленко, Н.И.Лахметкина, М.В.Макарова и др. 2-е изд., перераб. и доп. С. 38.

<58> Большой экономический словарь / Под ред. А.Н.Азрилияна. С. 156.

<59> Словарь современных правовых и экономических терминов / В.Н.Шимов, А.Н.Тур, Н.В.Стах и др.: Под ред. В.Н.Шимова и В.С.Каменкова. Мн.: Тэхналогія, 1999. С. 125.

В виду чего, представляется целесообразным в качестве критерия определения прямых инвестиций, имеющих целью исключительно установление контроля над предприятием, рассматривать необходимость приобретения не менее 50% акций предприятия - реципиента. Если же целью прямых инвестиций является установление контроля над предприятием или влияния на принимаемые предприятием решения, тогда достаточно будет приобретения 20 - 30% акций предприятия. В любом случае конкретный размер пакета акций будет зависеть от содержания определения инвестиций (иностранных инвестиций), зафиксированного в инвестиционном законодательстве того или иного государства.

При сравнении определения иностранных инвестиций, содержащегося в инвестиционном законодательстве Российской Федерации, в утратившем силу [Законе](#) Республики Беларусь от 14.11.1991 г. N 1242-XII "Об иностранных инвестициях на территории Республики Беларусь", с имеющимся в юридической литературе и проанализированным выше, следует отметить, что оно (содержащееся в законе) является более широким, включающим в себя вложение иностранным инвестором инвестиций различных видов и форм (включая прямые, портфельные, в форме капитальных вложений) в объекты инвестиционной деятельности. Такое широкое определение иностранных инвестиций закрепляется в законодательстве с целью привлечь в экономику иностранные инвестиции максимально возможных видов и установить для них общий режим правового регулирования. Вместе с тем, законодатель того или иного государства, исходя из целей развития экономики, определяет отдельные виды инвестиций (например, прямые иностранные инвестиции) для того, чтобы предоставить инвестору, осуществляющему их, определенные льготы и гарантии при наличии конкретных условий (минимальный размер иностранных инвестиций в тот или иной объект инвестиционной деятельности, реализация приоритетного инвестиционного проекта и др.). И как правильно было отмечено Н.Н. Вознесенской, льготы и гарантии, государственная поддержка принимающего государства предоставляются, чаще всего, иностранным инвестициям, являющимся прямыми, определение которых и признаки приведены выше [<60>](#).

<60> Представляет интерес также определение инвестиций, предложенное названным автором (Вознесенская Н.Н. Иностранные инвестиции и смешанные предприятия в странах Африки. М., 1975. С. 24 - 30).

Согласно законодательству Республики Беларусь для иностранного инвестора необходимо приобрести не менее 30 процентов акций или доли в предприятии-реципиенте и вложить в уставный фонд такого предприятия вклад в размере не менее 20 000 долларов США для распространения на него действия правового режима, зафиксированного в [ст. 79](#) ИК Республики Беларусь (не обязательно,

чтобы доля иностранного инвестора составляла 30%), и получения иных льгот, предусмотренных названным кодексом (ст. 92, 95 ИК Республики Беларусь). Это позволяет сделать вывод о том, что в Республике Беларусь льготы распространяются на прямые иностранные инвестиции, вложенные в коммерческие организации с иностранными инвестициями, а также инвестиции, вкладываемые иностранным инвестором в реализацию инвестиционного проекта (при этом в законодательстве не указывается, необходимо ли иностранному инвестору создавать коммерческую организацию с иностранными инвестициями для реализации проекта или его можно осуществлять в иных формах) на основании инвестиционного договора, заключенного таким инвестором и Республикой Беларусь. При этом конкретного определения иностранных инвестиций, прямых иностранных инвестиций в ИК Республики Беларусь не содержится. На наш взгляд, такое положение вещей не способствует установлению ясности в правовом регулировании процесса вложения иностранных инвестиций, его эффективности. Ввиду чего, целесообразно включить в Инвестиционный кодекс Республики Беларусь определения "иностранные инвестиции", "прямые иностранные инвестиции".

В частности, определение "иностранные инвестиции" может быть изложено в следующей редакции "иностранными инвестициями являются инвестиции, вкладываемые иностранными инвесторами в объекты инвестиционной деятельности на территории Республики Беларусь в соответствии с законодательством Республики Беларусь", - с учетом приведенного выше определения "инвестиции".

Содержание определения "прямые иностранные инвестиции" будет зависеть от экономической политики государства и его заинтересованности в поддержке того или иного вида инвестиций. Представляется, что выводы, полученные в ходе анализа понятия "прямые иностранные инвестиции", могут быть использованы при разработке его законодательной дефиниции.

Также в законодательстве Российской Федерации наличие некоторых гарантий, льгот связано с инвестициями, осуществляемыми в форме капитальных вложений (в частности, "условия договоров и (или) государственных контрактов, заключенных между субъектами инвестиционной деятельности, сохраняют свою силу на весь срок их действия, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом и другими федеральными законами" (ст. 8) и иные гарантии, предусмотренные статьей 15 Федерального закона "Об инвестиционной деятельности, осуществляемой в форме капитальных вложений". В ст. 1 указанного закона приводится определение капитальных вложений, под которыми понимаются "инвестиции в основной капитал (основные средства), в том числе затраты на новое строительство, расширение, реконструкцию и техническое перевооружение действующих предприятий, приобретение машин, оборудования, инструмента, инвентаря, проектно-изыскательские работы и другие затраты".

Указанное определение соответствует понятию капитальных вложений, изложенному в экономической литературе <61>. Капитальные вложения являются разновидностью реальных инвестиций, к которым относятся вложения в основной капитал (капитальные вложения и инвестиции в недвижимость), в материально-производственные запасы, в нематериальные активы <62>. Ввиду изложенного и в случае необходимости со стороны государства предоставления различных форм поддержки инвестициям (как национальным, так и иностранным), осуществляемым

в форме капитальных вложений, определение последних целесообразно закрепить в ИК Республики Беларусь и изложить его в следующей редакции: "капитальными вложениями являются инвестиции, вкладываемые в основной капитал (основные средства), в том числе затраты на новое строительство, расширение, реконструкцию и техническое перевооружение действующих предприятий, приобретение машин, оборудования, инструмента, инвентаря, проектно-изыскательские работы и другие затраты".

<61> Инвестиции: Учеб. пособие / Г.П.Подшиваленко, Н.И.Лахметкина, М.В.Макарова и др. 2-е изд., перераб. и доп. 2004. С. 13; Большой экономический словарь / Под ред. А.Н.Азрилияна. М.: Фонд "Правовая культура", 1994. С. 172; Банковская энциклопедия. Под ред. Лукаш С.И. и Малютиной Л.А. Днепропетровск, 1994. С. 88; Орлова Е.Р. Инвестиции: Курс лекций. 2-е изд., доп. и пер. М.: Омега-Л, 2004. С. 6; Словарь современных правовых и экономических терминов / В.Н.Шимов, А.Н.Тур, Н.В.Стах и др.: Под ред. В.Н.Шимова и В.С.Каменкова. Мн.: Тэхналогія, 1999. С. 125.

<62> Инвестиции: Учеб. пособие / Г.П.Подшиваленко, Н.И.Лахметкина, М.В.Макарова и др. 2-е изд., перераб. и доп. 2004. С. 13.

Подводя итог исследованию некоторых видов инвестиций можно также согласиться с мнением С.П.Мороз, согласно которому четкое законодательное закрепление классификации инвестиций на виды и умелое применение будут способствовать созданию благоприятного инвестиционного климата в республике и повысит эффективность уже осуществляемых инвестиций <63>.

<63> Мороз С.П. Указ. соч. С. 32.

При анализе понятия "инвестиции" необходимо иметь ввиду следующее: для его рассмотрения недостаточно изучения только содержания названного понятия в силу того, что, как справедливо отмечается в литературе "определение инвестиций неразрывно связано с понятием инвестиционной деятельности, поскольку ценность материального или нематериального характера может приобрести статус инвестиции исключительно в процессе вложения этой инвестиции в какой-либо объект предпринимательской деятельности для извлечения дохода и положительного социального эффекта в будущем" <64>, т.е. в процессе инвестиционной деятельности. Следовательно, понятие "инвестиционная деятельность" раскрывает определение инвестиций и оно несет дополнительную характеристику содержанию определения "инвестиции" и также требует рассмотрения. На наш взгляд, понятие "инвестиционная деятельность" не единственное, наряду с ним такую же характеристику несут установленные в законодательстве определения: "объекты инвестиционной деятельности", "формы инвестиционной деятельности". И таким образом, понятие "инвестиции" раскрывается через само это определение и в неразрывной связи с такими понятиями как "инвестиционная деятельность", "объекты инвестиционной деятельности", "формы инвестиционной деятельности".

<64> Хозяйственное право. Учебник. Рук. авт. кол. и отв.ред. д.ю.н., проф. В.С.Мартемьянов. Т. 2. М., 1994. С. 153.

Рассмотрим указанные понятия.

1. "Инвестиционная деятельность" и "Объекты инвестиционной деятельности".

Согласно [ст. 2](#) ИК Республики Беларусь под инвестиционной деятельностью понимаются "действия инвестора по вложению инвестиций в производство продукции (работ, услуг) или их иному использованию для получения прибыли (дохода) и (или) достижения иного значимого результата". В литературе инвестиционная деятельность (англ. investment activity) рассматривается как вложение инвестиций, или инвестирование, и совокупность практических действий по их реализации" [<65>](#). При этом нетрудно заметить, что инвестиционная деятельность включает в себя инвестирование и совокупность практических действий по их реализации. На наш взгляд, понятия "инвестировать" ("вложить капитал в какое-либо предприятие, дело" [<66>](#)) и "инвестирование" являются синонимами и последнее также можно раскрыть через содержание первого. В связи с чем, инвестирование определяется как вложение инвестиций, капитала в какое-либо предприятие, дело, как "процесс помещения денег в те или иные финансовые инструменты с расчетом на их увеличение и / или получение положительной величины дохода в будущем" [<67>](#). К финансовым инструментам относятся "различные формы финансовых обязательств (для краткосрочного и долгосрочного инвестирования), торговля которыми осуществляется на финансовом рынке. Финансовые инструменты включают в себя денежные средства и ценные бумаги" [<68>](#). Можно сделать вывод, что инвестиции вкладываются не только в производство продукции (работ, услуг), но и в другие объекты гражданских прав (предприятия как имущественный комплекс, в имущество участников договора о совместной деятельности (простого товарищества), ценные бумаги, валютные ценности). Об этом также свидетельствует определение инвестиций, содержащееся в [ст. 1](#) ИК Республики Беларусь, где указывается, что инвестиции - это ценности, вкладываемые в объекты инвестиционной деятельности с определенной целью. И в зависимости от названных целей инвестиционная деятельность может являться предпринимательской (коммерческой) и некоммерческой. В связи с изложенным, на наш взгляд, в определении инвестиционной деятельности должно содержаться указание на то, что она представляет собой вложения в объекты предпринимательской и (или) иной деятельности.

[<65>](#) Словарь современных правовых и экономических терминов / В.Н.Шимов, А.Н.Тур, Н.В.Стах и др.: Под ред. В.Н.Шимова и В.С.Каменкова. С. 125; Большой экономический словарь / Под ред. А.Н.Азрилияна. М.: Фонд "Правовая культура", 1994. С. 157; Право и экономика. Большой энциклопедический словарь высшего управленческого персонала. Сер. "Библиотека высшего управленческого персонала" / В.Г.Гавриленко, П.Г.Никитенко, Н.Я.Ядевич. Мн.: Издательство "Право и экономика", 2001. С. 606; Деева А.И. Указ. соч. С. 10.

[<66>](#) Право и экономика. Большой энциклопедический словарь высшего управленческого персонала. Сер. "Библиотека высшего управленческого персонала" / В.Г.Гавриленко, П.Г.Никитенко, Н.Я.Ядевич. С. 607.

[<67>](#) Деева А.И. Указ. соч. С. 12.

[<68>](#) Орлова Е.Р. Указ. соч. С. 92.

Для получения ожидаемого эффекта от инвестиций инвестору или уполномоченному им лицу недостаточно только вложить инвестиции в объект предпринимательской или иной деятельности. Ему также необходимо совершать и иные действия по их реализации, при этом характер таких действий будет различным, благодаря многообразию форм инвестиций: осуществление строительных работ при договоре строительного подряда, контроль за выполнением строительных работ; заключение договора купли-продажи акций, получение дивидендов по акциям, заключение договора банковского вклада (депозита), снятие определенной суммы вклада по указанному договору. Кроме того, законодатель, определяя в [ст. 1](#) ИК Республики Беларусь инвестиции, характеризует их как вложение ценностей в объекты инвестиционной деятельности с определенной целью. Само слово "вложение" уже предполагает совершение действий, но для того, чтобы инвестиции состоялись, их недостаточно только вложить в определенный объект, в отношении их необходимо осуществить инвестиционную деятельность, т.е. вложение инвестиций в объекты предпринимательской и (или) иной деятельности и осуществление практических действий по реализации инвестиций.

Поэтому, представляется, определение инвестиционной деятельности, содержащееся в [ст. 2](#) ИК РБ целесообразно изложить в следующей редакции: "инвестиционная деятельность - вложение инвестиций в объекты предпринимательской и (или) иной деятельности и осуществление практических действий по реализации инвестиций в целях получения прибыли (дохода) и (или) достижения как индивидуальных целей инвестора, так и положительного социального эффекта, иного значимого результата".

При этом действия по вложению и реализации инвестиций необязательно может осуществлять только инвестор, он может уполномочить или передать часть своих прав по договору другому лицу.

В литературе А.В.Ведерников понятие "объекты предпринимательской деятельности", характеризует, исходя из понятия "объект деятельности", т.е. то, на что эта деятельность направлена. И затем формулирует определение инвестиций как вложение иностранного капитала в прибыль. После чего излагает свои доводы о том, что, "инвестиции есть вложение капитала в предпринимательскую и иную экономическую деятельность, а не в ее объект; вложение в саму деятельность, ее осуществление, а не в прибыль от этой деятельности, которая к тому же является гипотетической". На основании указанных выводов Ведерниковым А.В. приводится соответствующее определение инвестиций (иностранных инвестиций) как "вложение инвестором (иностраным инвестором) принадлежащих ему объектов гражданских прав в виде имущества (в т.ч. денежных средств, паев, акций и др. ценных бумаг, машин, оборудования); исключительных прав на интеллектуальную собственность (в т.ч. технологии, конструкторские разработки, и т.п.) в осуществление предпринимательской и иной экономической деятельности в России" [<70>](#).

[<70>](#) Ведерников А.В. Указ. соч. С. 11.

Изложенная позиция вызывает следующие возражения: если прямо следовать логике предлагаемого А.В.Ведерниковым определения инвестиций (иностранных

инвестиций), то, например, вложение средств в банковскую (благотворительную) деятельность будет являться инвестицией. Но при этом появляются сложности в регулировании конкретных отношений, опосредующих такое вложение в указанные виды деятельности (слишком широкое определение): неизбежным будет вопрос, во что именно в рамках банковской (благотворительной) деятельности и с какой целью вкладываются средства, именуемые инвестицией. Поэтому, на наш взгляд, понятие "инвестиции" характеризуется через материальные и нематериальные ценности (объекты гражданских прав, за исключением неимущественных благ), входящие в состав инвестиций; имущество, услуги и др. - то, во что вкладываются инвестиции (объекты инвестиций или объекты инвестиционной деятельности); цели вложения инвестиций; определение инвестиционной деятельности; формы инвестиционной деятельности. Инвестиции вкладываются в виде объектов гражданских прав, за исключением неимущественных благ, в какие-либо объекты деятельности и осуществляются посредством инвестиционной деятельности. Прибыль же является целью инвестирования и определяет перечень объектов инвестиций и характер видов деятельности по вложению и реализации инвестиций, т.е. инвестиционной деятельности, которые обеспечат ее получение.

Ввиду чего под объектами инвестиционной деятельности, на наш взгляд следует понимать те материальные и нематериальные блага (имущество, работы, услуги) в виде объектов гражданских прав, нечто, во что вкладываются инвестиции.

Исходя из определения инвестиций, содержащегося в [ст. 1](#) утратившего силу Закона Республики Беларусь от 29 мая 1991 г. N 824-XII "Об инвестиционной деятельности в Республике Беларусь" следует, что инвестиции вкладываются в объекты предпринимательской и других видов деятельности, в результате которой образуется прибыль (доход) или достигается социальный эффект, а в определении "иностранных инвестиций", зафиксированном в [ст. 1](#) Закона Республики Беларусь от 14 ноября 1991 г. N 1242-XII "Об иностранных инвестициях на территории Республики Беларусь" указывается, что инвестиции вкладываются в "различные объекты деятельности", и закон содержит [статью 2](#) "Объекты иностранных инвестиций". Изложенное позволяет сделать вывод, что в законодательстве объекты инвестиционной деятельности отождествляются с объектами предпринимательской и / или других видов деятельности.

В литературе также встречается позиция некоторых авторов, согласно которой понятия "инвестиции" и "объекты инвестиционной деятельности" рассматриваются как синонимы, и под ними подразумеваются "материальные или нематериальные блага, по поводу которых возникают отношения в процессе осуществления и организации инвестиционной деятельности" [<71>](#). На наш взгляд, понятия "инвестиции" и "объекты инвестиционной деятельности" не следует рассматривать как синонимы, так как по своему назначению объект инвестиционной деятельности - это то, во что вкладываются инвестиции, (в частности, материальные и нематериальные блага (имущество, работы, услуги) в виде объектов гражданских прав), и что способствует своим назначением в процессе его использования (иных действий в отношении него) достижению целей инвестирования в будущем. В то же время, такие нематериальные блага как жизнь, здоровье, достоинство не могут выступать в качестве инвестиции, исходя из сущности этих понятий. Чем шире перечень объектов инвестиционной деятельности в законодательстве, тем, на наш

взгляд, больше у инвестора, принимающего государства возможностей для использования инвестиций по назначению, т.е. в целях получения прибыли и / или достижения иного значимого социального эффекта.

<71> Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учеб. М.: Юристъ, 2003. С. 433.

В связи с чем, также представляет интерес определение иностранных инвестиций, предложенное Т.В.Шадриной, согласно которому под ними понимается "любое имущество, принадлежащее иностранному инвестору на законном основании и вложенное им в инвестиционный проект на территории Российской Федерации в целях получения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта. При этом не признаются иностранными инвестициями краткосрочные коммерческие кредиты, нецелевые государственные займы". По мнению названного автора, в Законе Российской Федерации "Об иностранных инвестициях" нет необходимости перечислять все возможные объекты вложения иностранного капитала, но вместе с тем важно предусмотреть, в какие именно объекты запрещено такое инвестирование, а в какие ограничено. Конкретные объекты иностранных инвестиций должны указываться в инвестиционных проектах" <72>. Исходя из прямого толкования приведенного определения иностранных инвестиций, можно сделать вывод, что ими будет являться имущество, вкладываемое только в инвестиционный проект с указанными целями. Но, например, при заключении договора банковского вклада (депозита) также происходит вложение инвестиций, и здесь отсутствует какой-либо инвестиционный проект. Получается, что приведенное Шадриной Т.В. определение иностранных инвестиций применимо не ко всем видам инвестиций (в частности, к финансовым). Далее автор сама признает, что конкретный перечень объектов инвестирования будет определяться инвестиционным проектом, а это свидетельствует о том, что имущество, именуемое инвестициями (в его определении), фактически вкладывается в те или иные объекты предпринимательской и (или) иной деятельности. В свою очередь, можно сделать вывод, что приведенная трактовка иностранных инвестиций не учитывает всей их специфики и видов, т.к. не каждое вложение иностранных инвестиций (инвестиций) сопровождается наличием инвестиционного проекта. Более универсальным является указание в определении инвестиций (как национальных, так и иностранных), что они вкладываются в те или иные объекты деятельности, кроме случаев, когда государство заинтересовано, исключительно, в привлечении конкретного вида инвестиций.

<72> Шадрина Т.В. Указ. соч. С. 8.

Обратимся к определению объектов инвестиционной деятельности, зафиксированному в [статье 4](#) "Объекты инвестиционной деятельности" ИК Республики Беларусь. Следует отметить, что непосредственно определение отсутствует в названной [статье](#), а объекты раскрываются через установленный перечень. К ним следует отнести:

1) недвижимое имущество, в том числе предприятие как имущественный комплекс; ценные бумаги; интеллектуальная собственность;

2) объекты, находящиеся только в собственности Республики Беларусь, определенные законодательными актами Республики Беларусь, что не исключает инвестиционной деятельности в отношении этих объектов;

3) перечень объектов, в отношении которых запрещено осуществление инвестиционной деятельности всем инвесторам, за исключением Республики Беларусь, установленный законодательными актами Республики Беларусь.

Это позволяет сделать вывод о том, что в законодательстве Республики Беларусь содержится достаточно узкий перечень объектов инвестиционной деятельности, который, по сути, не включает иные виды движимого имущества, кроме ценных бумаг, движимого имущества, находящегося в собственности Республики Беларусь, в отношении которого разрешено инвестирование, а также которое гипотетически может быть включено в перечень, указанный в п. 3, применительно к инвестиционной деятельности, осуществляемой исключительно Республикой Беларусь.

Такая формулировка ст. 4 не соотносится со ст. 5 "Формы инвестиционной деятельности. Источники инвестиций" ИК Республики Беларусь. При этом под формой инвестиционной деятельности, на наш взгляд, следует понимать форму, в которой инвестиции вкладываются в тот или иной объект инвестиционной деятельности и осуществляется практическая реализация инвестиций. Например, инвестиции: в объект - недвижимость (в том числе и предприятие как имущественный комплекс) осуществляются в форме приобретения недвижимости, пользования ею; в объект - ценные бумаги - в форме приобретения ценных бумаг (объект - ценные бумаги) и получения доходов по ним, продажи другому лицу, в объект - интеллектуальная собственность - в форме приобретения прав на интеллектуальную собственность.

При этом инвестиции в такой объект как оборудование, другие основные фонды осуществляются в форме приобретения оборудования, других основных фондов согласно ст. 5 ИК Республики Беларусь. Оборудование является движимым имуществом, в состав "других основных фондов" также может входить движимое имущество, но отдельно такой объект инвестиционной деятельности как движимое имущество не предусмотрен в ст. 4 "Объекты инвестиционной деятельности" ИК Республики Беларусь. В связи с чем, на практике может возникнуть такая ситуация, когда инвестору необходимо будет осуществлять инвестиционную деятельность посредством вложения инвестиций в движимое имущество, не входящее в состав основных фондов, и получится, что согласно положениям ст. 4 ИК Республики Беларусь он будет лишен такой возможности.

Инвестиции в такой объект как концессия (это договор согласно ст. 50 ИК Республики Беларусь) осуществляются в форме приобретения концессии согласно ст. 5 ИК Республики Беларусь, т.е. дословно получается "приобретения договора", хотя в соответствии с гражданским правом договор заключается. Здесь имеет место явное противоречие статей ИК Республики Беларусь положениям Гражданского кодекса РБ. На наш взгляд, в данной ситуации подразумевается приобретение инвестором на возмездной основе соответствующих прав (права на осуществление на территории Республики Беларусь отдельного вида деятельности, на которую распространяется исключительное право государства, либо права пользования имуществом, находящимся в собственности Республики Беларусь согласно ст. 50 ИК Республики Беларусь) по концессионному договору. Статья 2 "Объекты инвестиционной деятельности" ИК Республики Беларусь не предусматривает такой

объект как имущественные права.

Определение инвестиционной деятельности, содержащееся в [ст. 2](#) ИК Республики Беларусь содержит указание на то, что инвестиции вкладываются в производство продукции (работ, услуг) или иное их использование в целях получения прибыли и (или) достижения иного значимого результата. Ввиду чего, можно сделать вывод, что в данном случае эта [статья](#) предполагает в составе объекта инвестиционной деятельности оказание услуг, работ. Услуги, работы также не включены в соответствующий перечень объектов инвестиционной деятельности, содержащийся в [статье 4](#) ИК Республики Беларусь, что вызывает вопросы при применении [ст. 2, 4](#) ИК Республики Беларусь.

В целом, можно сделать вывод, что перечень объектов инвестиционной деятельности, зафиксированный в [ст. 4](#) ИК Республики Беларусь является весьма ограниченным и, исчерпывающим. А это ограничивает сферы и возможности использования инвестиций, что неблагоприятно влияет на процесс их привлечения и функционирования в экономике Республики Беларусь, вызывает противоречие при толковании [ст. 4](#) со [статьями 2, 5](#) ИК Республики Беларусь, ряд практических проблем.

Ввиду изложенного, представляется целесообразным [ст. 4](#) "Объекты инвестиционной деятельности" ИК Республики Беларусь дополнить указанием на следующие объекты инвестиционной деятельности: такие как движимое имущество, имущественные права, иное имущество, работы, услуги, научно-техническая продукция, - и не ограничивать указанный перечень (с учетом наличия таких понятий, как "основные фонды", "основные средства", "активы", "уставный фонд" для характеристики имущества субъектов хозяйствования, и которые непосредственно связаны с функционированием инвестиций).

2. "Формы инвестиционной деятельности".

Согласно [статье 5](#) "Формы инвестиционной деятельности. Источники инвестиций" ИК Республики Беларусь инвестиционная деятельность в Республике Беларусь осуществляется в следующих формах:

1) создание юридического лица;

2) приобретение имущества или имущественных прав, а именно: доли в уставном фонде юридического лица, включая случаи увеличения уставного фонда юридического лица; недвижимости; ценных бумаг; прав на объекты интеллектуальной собственности; концессий; оборудования; других основных средств.

Первая группа предполагает создание только юридического лица. В связи с чем, возникает вопрос: создание филиала, например, иностранным юридическим лицом, да и национальным юридическим лицом, уже не рассматривается как форма инвестиционной деятельности? В частности, в Российской Федерации такая форма не исключается [<73>](#). Инвестиционная деятельность в форме приобретения имущества также получается весьма ограниченной, т.к. может осуществляться в отношении исчерпывающего перечня имущества и имущественных прав, о чем свидетельствует формулировка "а именно". В этот перечень не включается иное имущество, иные имущественные права, которые могут приобретаться инвесторами в соответствии с законодательством Республики Беларусь.

[<73>](#) Шадрина Т.В. Указ. соч. С. 9; ст. 3 "Осуществление иностранных инвестиций", ст. 12 утратившего силу Закона РСФСР от 4 июля 1999 г. N 1545-1

"Об иностранных инвестициях в РСФСР". В Федеральном законе от 9 июля 1999 г. N 160-ФЗ "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации" отсутствует непосредственно отдельная статья, определяющая формы осуществления инвестиционной деятельности, но в то же время ст. 4, ст. 21 "Создание и ликвидация филиала иностранного юридического лица", ст. 22. "Требования к положению о филиале иностранного юридического лица" предусматривают возможность создания иностранным юридическим лицом филиала на территории Российской Федерации.

Таким образом, можно сделать вывод, что законодательство Республики Беларусь, определяя формы инвестиционной деятельности, как бы устанавливает два способа их осуществления, причем весьма ограниченных, в виде создания юридического лица (создание филиала, представительства как национального, так и иностранного юридического лица не предусматривается напрямую в [ст. 5](#) ИК Республики Беларусь) и в виде приобретения имущества и имущественных прав (установлен исчерпывающий перечень имущества). Возможность осуществления инвестиционной деятельности в иных формах в указанной [статье](#) не предусмотрена, что на наш взгляд, ограничивает использование инвестиций на территории Беларуси.

В связи с чем, представляется целесообразным зафиксировать в [ст. 5](#) ИК Республики Беларусь также положение о том, что инвестиционная деятельность может осуществляться в форме приобретения имущественных прав, иного имущества; в других формах, если иное не предусмотрено законодательством Республики Беларусь [<74>](#).

[<74>](#) Каменков В. Инвестиционная деятельность: правовое регулирование и судебная практика в Республике Беларусь // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2003. N 14. С. 55.

При рассмотрении вопросов, связанных с понятием "формы инвестиционной деятельности" и его содержанием в законодательстве Республики Беларусь, необходимо проанализировать следующую проблему.

В юридической литературе в советский период в связи с появлением правового регулирования иностранных инвестиций начал обсуждаться вопрос о договорных формах иностранных инвестиций. Эта проблема появилась благодаря тому, что иностранные инвестиции с момента их правового регулирования как в РСФСР, так и в БССР, в основном, ассоциировались с созданием совместных предприятий (предприятий с иностранными инвестициями, коммерческими организациями с иностранными инвестициями). Законы РСФСР (затем Российской Федерации), БССР (затем Республики Беларусь) об иностранных инвестициях предусматривали возможность их осуществления в форме предприятий с иностранными инвестициями, концессии, приобретения имущества с целью получения прибыли и (или) достижения иного значимого результата, получения земельного участка в аренду и т.д. Но, как указывают авторы, эти возможности были лишь продекларированы, но не детально урегулированы [<75>](#), то же самое касается и ситуации в отношении Республики Беларусь. В связи с чем, в литературе появились отдельные статьи, например, Кабатовой Е.В. под названием "Договорные формы привлечения иностранных инвестиций"; затем, при анализе

тенденций правового регулирования иностранных инвестиций, указания на то, что иностранные инвестиции, наряду с прямыми и портфельными, стали ассоциироваться с более "осторожными формами", такими как договор о разделе продукции, договор франчайзинга ("фрэнчайз", как называет автор), договор о коммерческих агентствах <76>. Н.Г.Доронина, Н.Г.Семилютина также отмечали, что в законодательстве Российской Федерации об иностранных инвестициях начала 90-х годов не рассматривались так называемые "договорные формы совместных предприятий" (contractual joint ventures), что, по их мнению, является большим упущением <77>. В.В.Силкин определяет названные формы как нетрадиционные формы привлечения прямых иностранных инвестиций и понимает под ними "совместную хозяйственную деятельность экономических субъектов различной государственной принадлежности, не оформленную в организационно-правовую форму юридического лица" <78>. В юридической литературе последних лет Т.В.Шадрин в главе 2 "Формы осуществления иностранных инвестиций в Российской Федерации" диссертации "Правовое регулирование иностранных инвестиций в Российской Федерации" характеризует различные формы осуществления иностранных инвестиций, которые, по ее мнению, можно объединить в две группы, а именно: заключение договоров и создание организаций с иностранными инвестициями <79>. При этом анализу первой группы посвящен второй параграф названной главы, который рассматривает договорные формы осуществления иностранных инвестиций <80> т.е. автор связывает заключение договора и договорные формы осуществления иностранных инвестиций.

<75> Кабатова Е.В. Договорные формы привлечения иностранных инвестиций // Правовое регулирование иностранных инвестиций в России / Отв. ред. к.ю.н. А.Г.Светланов. М., 1995. С. 53.

<76> Топорнин Н.А. Российское право и иностранные инвестиции: актуальные проблемы // Там же. С. 15.

<77> Доронина Н.Г., Семилютина Н.Г. Правовое регулирование иностранных инвестиций в России и за рубежом. М.: Финстатинформ, 1993. С. 78.

<78> Силкин В.В. Правовые формы привлечения и защиты прямых иностранных инвестиций по законодательству и международным договорам Российской Федерации. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2001. С. 21; Силкин В.В. Прямые иностранные инвестиции в России: правовые формы привлечения и защиты. М.: Юристъ, 2003. С. 119 - 120.

<79> Шадрин Т.В. Указ. соч. С. 20.

<80> Там же. С. 24.

На основании изложенного, возникает вопрос, что такое "договорная форма привлечения иностранных инвестиций" или "договорная форма осуществления иностранных инвестиций". А в связи с тем, что в Республике Беларусь осуществляется единое регулирование как иностранных, так и национальных инвестиций, то можно поставить вопрос о понимании вообще договорной формы осуществления инвестиций или договорной формы инвестиционной деятельности для того, чтобы получить общие выводы. На наш взгляд, это договор, который регулирует передачу инвестиций между инвестором и другим (ми) лицом (ми), порядок осуществления инвестиционной деятельности, реализации инвестиционного проекта, это инвестиционный договор (указанная работа

Т.В.Шадриной также содержит упоминание на инвестиционный договор, но при этом автор прямо не определяет и не называет договорные формы осуществления иностранных инвестиций как инвестиционный договор <81>).

<81> Там же. С. 24 - 25.

Это может быть и вложение инвестиций в создание предприятия (коммерческой организации с иностранными инвестициями), т.е. корпоративная форма инвестиций, при которой происходит регистрация предприятия, а с ним и инвестиций, вложенных в уставный фонд такого юридического лица. Но и здесь такая корпоративная форма инвестиций (т.е., на первый взгляд, отличная от договорной формы) возникает и опосредуется договорной формой, договором, а именно: юридическое лицо возникает и действует на основании учредительного договора (договора о совместной деятельности по созданию общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью), договора о создании открытого акционерного общества, устава.

На наш взгляд, договорное регулирование процесса вложения инвестиций, реализации инвестиционного проекта, имеет место и при корпоративной форме осуществления иностранных инвестиций и при "договорной форме". В основе любого вложения инвестиций, осуществления инвестиционной деятельности, реализации инвестиционного проекта лежит договор (инвестиционный договор), а это позволяет сделать вывод о том, что инвестиционный договор (договорная форма привлечения инвестиций и есть инвестиционный договор) и является общей формой привлечения / осуществления инвестиций, как национальных, так и иностранных, инвестиционной деятельности.

Определив понятие договорной формы привлечения инвестиций как инвестиционный договор, и рассматривая его как общую форму вложения инвестиций, осуществления инвестиционной деятельности, реализации инвестиционного проекта, можно сказать, что правовое регулирование договорных форм привлечения инвестиций, форм инвестиционной деятельности непосредственно связано с правовым регулированием инвестиционного договора, закреплении данной конструкции в законодательстве Республики Беларусь.
